IESVS, MARIA, IOSEPH, IOACHIM, Y ANA.

L O

INFORME LEGAL Y POLITICO A LA S.C. R.M. DEL REY N. SEÑOR.

POR

LOS ILVSTRES, NOBLES, Y MAGNIFICOS IVRADOS, DE LA MVY LEAL, Y CORONADA CIVdad de Valencia, y por los Insaculados, para los Oficios mayores.

FVNDASE

QVE NO HA PODIDO EL INSIGNE CONSEJO GENERAL PRIVAR A LOS INSACVLADOS DE OBTENER LAS Plaças del Quitamiento, en la ordinacion que hizo para este efeto, en 21. de Março 1669.

ESCRIVIOLE

Luis Agramunt de Sisternes, Dotor en ambos derechos.



Impresso en Valencia, por Geronimo Vilagrasa, Impressor de la Ciudad, y de la Santa Inquisicion, Año 1674.

Señor.



1 

N las ordinaciones hechas por el Insigne Cõsejo general de la Ciudad de Valencia en el año 1669. que corren con nombre de capitulos del Quitamiento se establecio en el 46. puesto debajo la rubrica *dels 14. Prohoms del Quitament*, que ningun Insaculado pudiesse ser provehido en la plaça del Quitamiento, como mas claramente se colige de su contextura, que es la siguiente: *Item, que ningu puixa ser eligit en Prohom del Quitament, que es trobarà Insaculat per a els oficis majors de la present Ciutat, y sens que tinga atesa, y cumplida edat de quaranta anys, segons lo Real orde de sa Magestad de 21. de Nobembre 1615.*

2 Executóse esta ordinacion en la persona de Don Pedro Nuñes, Señor de Samper, que sin estar Insaculado fue provehido por el Consejo general en la plaça del Quitamiẽto que vacava por muerte del Baron de Agres.

3 Y aviendo despues vacado otras plaças por muerte de Mateo Moliner, y Christoval Delmor Ciudadanos, se ha passado à dudar de la firmeza desta ordinacion, y del poder del Consejo general para hazerla.

4 Y como en los negocios arduos la mejor resolucion es la que nace de la consulta del Principe, como se infiere del texto *in cap. ut debitus de appel-*

appell. & in cap. maior. de baptism. Ioann. de Plat. *in l. si gravius, C. de dignitat. libr. 12.* Bovadill. *in polit. tom. 1. lib. 2. cap. 21. nu. 202.* Paul. Xamm. *de offic. iudic. part. 1. quaest. 7. num. 56.* con grande acuerdo han resuelto entrambas partes poner la resolucion deste negocio en manos de V. Magestad, informando de su derecho, para que à vista de los fundamentos de Insaculados, y Consejo, V. Magestad resuelva lo que fuere de su Real servicio, que executarán con siega obediencia.

5 Y para fundar las razones con que los Insaculados niegan la firmeza desta ordinacion, se supone, que desde que se introdujo el oficio de los *14.* del Quitamiento que tuvo su principio en el año 14*1*4. hasta el de *1*669. en que se hizo por el Consejo general la referida ordinacion, siempre se han acostumbrado dar estas plaças à las personas mas experimentadas en los oficios maiores de la Ciudad, por pedirlo assi su ocupacion, que se reduce à examinar las operaciones de los Iurados, y de mas personas que manejan las cosas del govierno de aquella republica, y despues que se introdujo la Insaculacion que fue el año 1*6*33. se han dado siempre à los Insaculados, como consta por vna certificatoria hecha por el Escrivano de la Sala de que se haze feè.

6 Esta costumbre no puede dudarse que tiene todas las calidades que pide el drecho para que deva guardarse como ley inviolable, pues en primer lugar le assiste la de ser racionable, pues toda buena razõ legal, y politica dicta, que los oficios, y Magistrados se deven dar à las personas mas experimentadas en aquella ocupacion; assi lo dixo San Bernardo *de consid. ad Eugen. lib. 4. cap. 5.* ibi: *In*

In monasteria admitti posse homines spe proficiendi; officia vero honos facilius recipere, quem facere; & hac propter ad ea viros probatos opportere eligi, non probandos.

7 Lo mismo sienten Casiad. *lib. 8. epist. 22.* y Enod. *dict. 5.* ibi: *Expertis honos debetur ingenis; vix mediocrem cultum exigunt non probati, illa sunt vera praeconia, quae longus sudor eliquit, blandimentum est, non iudicium quotiens laborem gloria ingesta praecesserit*; por razon de lo qual dixo Ciceron *de oratoribus lib. 1.* que: *Vsus omniũ magistrorum praecepta superat*, y Platon *lib. 9. de repub. obtima iudicia esse, & fieri cum ratione, prudentia, & experientia.*

8 Ni las leyes se olvidaron de prevenir esto; *vt in l. 1. §. sed cum C. de Iustiniano, C. confirmãd.* ibi: *Electis viris gloriosissimis, tam doctrina legum, quam experientia rerum, studioque reipublicae indefesso, & laudabili proposito pollentibus.* Y el Emperador Iustin. *in authen. vt iudic. sine quoque suffrag. §. eos*, ibi: *Quis enim non diligat eum, & honestate compleri magna putet, si nostro decreto, iudicioque tui culminis ad singulum veniet testimonium quidem habens, quia sit obtimus.* Y lo dixo muy bien vna ley de Castilla, que es la 3. *tit. 4. partit. 3.* ibi: *E que hayan sabiduria para juzgar los pleytos drechamente por su saber, ò por vso de longo tiempo.*

9 Y con esta inteligencia corren Bald. *in l. melius ff. de minor.* Pinell. *in l. 2. C. de residend. vendit. part. 2. nu. 2.* Cevall. *communes contra comm. in praefat. à num. 71.* Xamm. *de offic. iudic. part. 1. quaest. 1. nu. 13.*

10 Y aunque es muy disputado si para la judi-

catura son mas à proposito los mas practicos, que los muy Theoricos, lo cierto es: *Quod ad praefecturam, & iudicandi munus in quo solum agitur de subditorum regimine, & raro, aut nunquã lites, & causae forenses veniunt discutiendae, expertus senex literato iuveni praeferendus est.* Como cõ Bovadill. y Marant. enseña Xamm. *d. q. 1. nu.* 17.

11 Porque ay mucha distancia de los discursos teoricos á los actos practecos, como lo ponderò al intento Trajano Bocalini con su acostũbrada agudeza, en el *Reguallo* 30. *cent.* 1. donde introduce à Cornelio Tacito, Principe electo de la isla de Lesbo, por sus doctissimos preceptos politicos, y luego le supone vergonçosamente huido del govierno, temiendo vna conjuracion ocasionada de su mala direccion, en la execucion de sus mismos preceptos, y despues añade, que preguntandole Plinio el menor, su intimo amigo, que como aviendo dado reglas para el buen govierno de los estados, avia salido del de Lesbo cõ tan poca reputacion, concluye diziendo, que le respondiò Tacito: *no està amado Plinio tan apartado el cielo de la tierra, ni es tan diferente la escarcha de la nieve, de lo adusto del carbon, como es desemejante la practica del mandar, de la teorica de escrivir agudos preceptos politicos, y acertadas reglas de razon de estado.*

12 Tampoco le falta á esta costumbre la calidad de ser antiga, pues passa de 200. años, y para estar legitimamente prescrita, no es menester que sea inmemorial, pues para este efeto basta el curso de 30. ò 40. años, Irsen. *in cap.* 1. §. *Praeterea, Ducatus de probibit. feud. alienat. per Feder.* Balb. *de praescript. part.* 1. *q.* 10. *num.* 8. Hector Capic. Latr. *consult.* 3. *num.* 94.

13 Y este tiempo es bastante para introducirla aunque sea contra drecho *tex. in cap. fin. de cõsuetud.* ibi: *Nisi fuerit rationabilis, & legitimè præscripta, & in l. de quibus ff. de legib.* ibi: *Rectissimè receptum est, vt leges non solum suffragio legislatoris, sed etiam tacito consensu omnium per disuetudinem abrogentur.* Divus Thomas *prim. secund. quæst. 93. art. 3.* D. D. *in l. 1. & 2. C. quæ sit longa consuetudo*, Abbas *in cap. venerab. de prabẽd.* Sesse *de inhibit. cap. 8. §. 3. num.* 139. Lesius *de iust. & iur. lib. 2. cap. 6. dub. 14. num. 45. & 46.* Aloys. Mans. *consult. 6. num. 12. 13. 14. & 15.* Rota *recen. decis. 355. num. 2. & decis. 497. num. 5. part. 1.* Ferrant. in addit. ad Burat. *decis. 3. num. 15.* ibi: *Consuetudo quando ius commune nõ resistit, spatio decem annorum inducitur, sed contra ius requiritur spatium quadraginta annorum.*

14 Deste principio infieren los D. D. que la costumbre legitimamente prescrita es mas poderosa que la ley, y el estatuto, Felin. *in cap. 1. nu. 4. de sponsal.* Innoc. *in cap. ad Apostolicam*, de *Simonia*, Sesse *de inhibit. cap. 8. d. §. 3. num. 138.* Mart. *de iurisdict. part. 4. cas. 63. num. 3.*

15 Lo que procede de tal suerte, que aunque la Vniversidad, ò comunidad que ha introducido la costumbre no tenga autoridad de hazer leyes, no obstante esto, puede introducir costumbre derogatoria de la ley, Alexand. *conf. 6. num. 4. lib. 1.* Curs. Iun. *cons. 158. num. 12.* Ruin. *cons. 66. num. 10. lib. 3.* Tiber. Decian. *cons. 51. num. 113. lib. 2. & cons. 124. num. 48. & 49. lib. 3.* Aloys. Mans. *consult. 6. num. 22.* ibi: *Per tempus triginta, vel 40. annorum inducitur consuetudo etiam à non habẽtibus authoritatem concedendæ legis, etiam sine*

pri-

Principis scientia, & etiam contractus civile, & contra Ecclesiam.

16 Y en materia de eleccion de oficiales que se ayan de estar à la costumbre son textos expresos *in l. observare 2. C. de decur. li.* 10. ibi: *Iure cõsueto, & in l. non tantum 11. ff. eodem*, ibi: *Nonnũquam etiam longa consuetudo in ea re observata respicienda erit*. Y con la dotrina destos textos lo fundan latamente Don Francisco de Amaya *in l. ad subeunda 36. C. de decur. lib.* 10. *num.* 9. Cesar Carena *resol. 224 per totam*, donde es fuerça, que el Decurionato del Padre se avia de dar al hijo por la costumbre de la Ciudad de Lauda, Aloys. Mast. *d. consult. 6. num. 38.*

17 Aumentase lo dicho, con que quando la costumbre es inmemorial, como la nuestra, tiene fuerça de titulo, y privilegio; y puede alegarse el que mejor estuviere à los Insaculados, Bart. *in l. cum de in rem, vers. ff. de vsur. & in l. si certis annis C. de pact.* y hablando de vna costumbre de la Vniversidad de Cracovia, lo dixo la Rota apud Cel. Bich. *decis. 448. à num. 6. ad* 10. y del oficio de Decurion, Carena *dict. resoluti. 224. nu.* 4. ibi: *Quod fortius locum sibi vindicat in consuetudine, & observantia immemoriali, vt est ea de qua nũc agimus, ea enim stante possunt qui ius ad Decurionatum habent allegare quemcumque titulum, & quodcunque privilegium.*

18 Sin que para darle este, y los demas efetos referidos à la costumbre, sea menester, quod sit obtenta in contradictorio iudicio, porque basta quod moribus populi sit recepta, Bart. *in l. de quibus, ff. de legibus*, Bald. *cons. 210. nu. 1. lib.* 1. Honded. *cons. 53. num. 26. & 27. lib.* 1. Hypol. Remin.

cons.

consf.249.nu.28.& 29. Latr. *decis.50.n.25.* Suar. *de leg.li.7.cap.11.nu.2*, Franc. Maria, Prat. *discept. forens.cap.32.num.56.part.1.* late Dextart. *decis. Sardin.* 100. per totam, & pluribus alijs relatis Mans. *d.consult.6.nu.24.& 25.*

19 Mayormente que à la costumbre de que se valen los Insaculados, no le falta la calidad de averse obtenido en cõtraditorio juizio por aver-se declarado assi en la Real Audiencia de aquel Reyno, en la Real sentencia de q̃ se tratarà luego à num. 51. confirmada en el Sacro Supremo Real Consejo de Aragon.

20 Ni contra esto puede obstar el pretender-se, que esta costumbre estaria interrumpida con la eleccion de Don Pedro Nuñes Señor de Samper, que en execucion desta ordinacion fue elegido sin ser insaculado en la plaça del Baron de Agres, y que por vn acto contrario se desvanece la costũbre, porque se satisfaze, conque estando legitimamente prescrita, como se ha dicho, no basta vn acto contrario para interrumpirla, Abb. *in ca. audiendis num.10. de præscript.* Felin. *in cap. illud num. 13. eod. tit.* Rota *recens. part.1. decis.345. num.9.* & apud Cels. Bich. *decis.543. num.13.* ibi: *Nec prius completa longissimi temporis consuetudo per vnũ actum contrarium postea subsequtum dicitur elisa.*

21 Y aunque fueran muchas las elecciones de sujetos no Insaculados no bastará para desvanecer esta costumbre ya prescrita, porque para esto es menester que concurran otros tantos actos, como han intervenido para introduzirla, Glos. *in l. nemo alieno ff. de regu. iur. & in cap. cum de beneficijs de præbend. in 6.* Alberic. *in rub. quæ sit lon-*

ga

ga consuetudo num.39. Francisc. Andreol. *contr.* *381.num.*11.Rota apud Clement. Merlin. *decis.* *473.num.15*,ibi: *Cum quæ ipsa communitas, & Syndici fundatam habeant intentionem in consuetudine inveterata, & vltra spatium* 100. *annorũ legitimè præscripta circa redditionem rationum, vtique opus esset, quod consuetudo contraria fuerit observata tanto tempore quo prior fuit inducta.*

22 Calificase mas todo lo dicho con la consideracion de los daños que acarrean à la republica la mudança de las leyes, y costumbres del govierno politico, por razon de lo qual dixo Thucid.*li.3.histor.*que està mas bien governada aquella republica que se conserva con sus leyes, y costũbres antigas, aunque malas, que la que las tiene buenas, pero inestables, y Augusto Cesar aconsejò al Senado Romano la observancia de las leyes antigas, con estas palabras: *Positas semel leges constanter servate, nec vllam earum immutate, nãq; in suo statu, eademq; semper manent, etsi non nihil vitiosa, vtiliora tamen sunt eis, quæ per innovationem, vel meliora iudicantur.* Refierelo Dion. Casio *li.52*.y ilustrò este assumpto con suma erudicion Don Iuan Solorsano en sus emblemas Politicas, *emblem.51.* cuyo titulo es: *Omne novum cave.*

23 Ni se olvidaron de recomendar esta verdad nuestros Legisladores, como se prueva del *text.in l.cum latis, §.Caveant, C.de Agricol. & Centit.lib.11. & in l.1.ff. de Senator. cap. consuetudinis, de consuetudin. cap. dilecti de maiorit. & obedient. cap. quis neciat distinct. 11.* Bald. *in l. in rebus ff. de const. princip.* Nevisan. *cons.*11. *num.3.*

cum

tum seqq. Menchaca *de success. creat. §. 30. num.* 212. Menoch. *cons. 748. nu. 8.* Valenz. *cons. 184. num. 6.*

24 Califica este sentir lo que dize la Glossa *in cap. fin. de relig. domib. & in cap. unico eodem tit. in 6.* referida por Solorsano en su politica Indiana *tom. 2. lib. 2. nu. 100. Quod neque novum collegium, neque nova religio, nec nova reliquia, nec novus sanctus facilè admitti debet.*

25 Y aunque tal vez conviene al beneficio publico la mudança de las leyes, y costumbres, pero esto ha de ser quando manifiestamente lo pide la necessidad publica; como advierte el Iurisconsulto, Marcello *in l. et si nihil 144. ff. de regul. iur.* ibi: *Et si nihil facilè mutandum est ex solemnibus: tamen ubi æquitas evidens possit, subveniendum est.* Y San Isidoro *lib. 2. epist. 46.* Solar. *d. emblem. 51. num. 32. & 33.*

26 Y al Consejo general de aquella Ciudad no se le ha oido razon alguna, que cõ eficacia persuada la justificacion desta nueva ordinaciõ, porque las que propone son, que los del Quitamiento son como Iuezes de residencia de los Iurados, y siendo de los mismos que acostumbran tener estos oficios, por la travazon que tienẽ, entre si pueden obrar con miedo, odio, ò complacencia, con miedo, porque no haziẽdo lo que se les pide, pueden esperar igual retorno, cõ odio, por aver obrado bien contra sus Colegas, por complacencia, por la aderencia que tienen entre si.

27 Quando esta causal que se quiere dar à esta nueva ordinacion fuera nueva, pudiera el Cõsejo general dar algun color à la propuesta, pero esto ha podido suceder, desde que se introdujo el oficio

oficio de los 14. del Quitamiento, que à mas de 200. años, como se ha dicho, con que se convence; que no es causa nueva la que pretexta para derogar esta costumbre, ni tiene la calidad de utilidad evidente para que deva mudarse, segun dotrina de Vlpiano *in l. in rebus 2. ff. de constit. Princep.* ibi: *In rebus novis constituendis evidens esse utilitas debet, ut recedatur ab eo iure quod diu aquum visum est.*

28 Y siendo assi, que en el discurso de dos siglos no se ha experimentado, que por esta razon se aya seguido algun daño à aquella Ciudad, no ha de ser bastante, aunque paresca que tiene visos de justificada para derogar esta costumbre, pues muchas vezes suele ser mas perjudicial esta mudança, que provechoso el beneficio que espera conseguirse, como lo advierte S. Agustin *epist. 118.* ibi: *Ipsa mutatio consuetudinis, etiamq; adiuvat utilitate, novitate perturbat.* Y Santo Thomas *prima secunda, quaest. 97. artic. 2.* dize: *Quod lex non est mutanda, quoties experientia quidquam melius adfert, in tantum sit bonum, ut mala infinita novatio vincat.*

29 Ni se ha de creer de los Insaculados que han de obrar en estos oficios por miedo, odio, ò complacencia, pues ademas de assegurarlo assi la experiencia tan dilatada de sus antecessores, lo acredita el ser sujetos eligidos por manos de V. Magestad para la administracion de los oficios mayores de aquella republica, lo que basta para que tengan por si la presumpciõ de idoneos, *Authen. ut de Iudice sine quo suffragio, §. eos autem,* ibi: *Testimonium habens quod sit obtimus. tex. in l. ad subeunda C. de Decurion. lib. 10.* ibi: *Dignissimi*

ſimi meritis; & facultatibus. Don Ioan del Caſtill. *de tert. cap. 41. num. 18.* Maſtril. *de magiſt. li. 6. cap. 10. ex num. 1.* Solorz. *de iur. Indiar. tom. 2. lib. 4. cap. 8. num. 17.*

30 Ni es mas eficaz otra razon que ſe pondera por parte del Conſejo general, de que excluyendo á los Inſaculados deſtos oficios, avrà mas ſujetos que poder elegir, con que ſerà mas ſeguro el acierto, porque ſe reſponde, que aunque reſpeto de las plaças de los Cavalleros que ſon quatro, pueda juſtificarſe la propueſta de ſer muchos, pero para la buena eleccion no ſe neceſsita que ſean muchos los ſujetos, porque baſta que ſean los neceſſarios para poder eligir, porque la perfeta eleccion no conſiſte en eligir de muchos, ſino en elegir los mas experimentados, como ſe prueva del *tex. in l. ſed ſi ex improviſo ff. de re milit.* ibi: *Inſpecto eius vita præcedẽtis actu, & in l. non omnes, §. Barbarius ff. eodem,* ibi: *Sed licèt hoc liquido conſtare non poſsit, argumentis tamen cognoſcendum eſt, etſi bonus miles antea æſtimatus fuerit, prope eſt; vt affirmationi eius credatur.* Iuan de Platea *in rub. quem ad. in Civil. mun. num. fin.* Aponte *de poteſt. proreg. tit. de elect. offic.* §. 5. *nu. 6.* Bovadill. *in polit. lib. 1. cap. 3. num. 4.* Maſtril. *de magiſt. lib. 2. cap. 1. num. 69.*

31 Y es tan preciſa la obligacion de dar los oficios à los mas experimentados, q̃ dize el Abad Panormit. *in cap. bonæ,* el 2. *de poſtul. Prælat. notab. 12.* à quien ſiguen Maſtril. *vbi proximè num. 68.* y Solorz. en ſu politica Indiana *tom. 2. lib. 4. cap. 12. num. 36.* que pecan los electores que hizieren lo contrario.

32 Y en quanto à los Ciudadanos carece de

duda, que excluidos los Insaculados faltàran sujetos que poder eligir, pues no se hallaran oy los que son menester para llenar las diez plaças que les tocan, que tengã las calidades que pide la nueva ordinacion de quarenta años de edad, y gozar de privilegio militar, porque aquella Ciudad aũque abunda de Cavalleros; està falta de Ciudadanos.

33 Ni tiene mas cuerpo otra razon, que pondera el Consejo general, de que los que no han exercido los oficios mayores de la Ciudad, podrán hazerse capaces con la leccion de las ordinaciones de la Ciudad, y con las noticias que les participaràn los consocios en estos oficios, à esto responde por los Insaculados San Bernardo *ad Eugen. lib. 4. cap. 5.* donde dize, que en las Religiones se deven admitir los hombres con la esperança de que haràn fruto, pero que para los oficios; *viros probatos opportere eligi non probandos*, porque de estos no se ha de passar à hazer eleccion sino en falta de aquellos, como advierte Mastril. *de magistr. lib. 2. cap. 1. num. 13.* ibi: *Illud tamen notandum est, quod si inveniri non queant viri profecti, qui magistratus gerant, hi saltim eligantur, qui eruditi sint, & prudentes.*

34 Y podia el Consejo general aver advertido la politica cõ que V. Magestad provehe todos los puestos Eclesiasticos, y Seculares de su dilatada, y invicta Monarquia, pues raras vezes de la Capilla, y Bonete, elige sujetos, para los Arçobispados, sino que de los mas aventajados en virtud, y letras elige los Obispos, y de los mas experimẽtados destos, haze los ascensos; y lo mismo practica V. Magestad en los Magistrados togados, pues muy

muy pocas provisiones se experimentan, de Ferreguelos, à Consejeros de los Supremos Senados de Aragon, y Castilla, y esto es lo que devia imitar el Consejo general para la provision destas plaças, que es la mejor politica, como dixo Marco Iulio *de offic, studiose plerique facta principum imitantur*; y Claudiano *in 4. cons.*

Regis ad exemplum totus componitur orbis.

35 Con que conocidamente se cõvence, que faltan todas las razones de vtilidad publica, con que el Consejo general quiere calificar su ordinacion, y por consiguiente no la ay para introducir nueva forma en la eleccion destas plaças, y las leyes nuevas entonces se han de establecer quando lo pide la publica vtilidad, porque como dize San Isidoro *lib. 2. etimolog.* la ley ha de ser: *Loco, & tempore conveniens necessaria, & vtilis, text. in l. 6 ff. de legib.* Plato *de sacr. cons. part. 1. quast. 6.* Bald. *in cap. 2. de cõsuet.* Aponte *de potest. proreg. tit. de abund. Civit. §. 5. n. 11. & 12.*

36 Tampoco puede favorecerle al Consejo general la potestad de poder hazer ordinaciones en falta de fueros que se le concediò en el fuero 2. *in procemio for.* porque se responde, que esta concession no es otra de la que por drecho comun se permite à todas las Vniversidades *in l. omnes populi, ff. de iust. & iur.* y lo advierte el Noble Don Lorenço Matheu, y Sans, del Consejo de V. Magestad en el Supremo de Aragon *de Regim. regn. Valent. cap. 4. §. 3. num. 30.*

37 Empero esta potestad no se estiende à poder hazer ordinaciones, y estatutos contra drecho *text. in leg. formam 2. C. de offic. prafecti orientis*, Bald. *in l. omnes populi num. 6.* & ibi Casialup.

fialup. *quaest. 4. ff. de iust. & iur.* Surd. *cons. 151. n. 40. & cons. 210. num. 56.* Gracian. *discept. forens. cap. 245. nu. 37. & 40.* Xamm. *de offic. iudic. part. 1. quaest. 6. num. 36. & 37.* Petrus Ioann. Actolin. *resol. 53. num. 8.* Franciscus Andreol. *contr. 60. nu. 16.* ibi: *Secundo moveor ad ita tenendum ex nullitate statuti, nam non poterat Civitas recognoscens superiorem statutum condere contra ius commune absque confirmatione.*

38 Lo que procede de tal suerte, que aunque semejantes estatutos estèn confirmados por el superior in forma communi, no por esso reciben firmeza por necessitar de especial, y individua aprobacion, Bart. *in l. 1. ff. de his qui sunt sui, vel alien. iur.* Paris, *cons. 33. num. 14. lib. 1.* Rota *divers. decis. 103. num. 27. part. 2.* Roland. *cons. 29. num. 31. lib. 1.* Andreol. *ubi proximè nu. 18.* Xamm. *d. q. 6. num. 41.*

39 Y por consiguiente, tampoco se puede extender esta concession à poder hazer ordinaciones, y estatutos contra la costumbre legitimamẽte prescrita, porque quien no tiene autoridad de derogar la ley, no puede derogar la costumbre, que tiene fuerça de ley, como advierte Barbos. hablando de las constituciones Sinodales de los Obispos *de potest. Episcop. allegat. 93. nu. 30.* ibi: *Sicut Episcopus contra ius statuere non potest, ita etiam, nec contra consuetudinem rationabilem, & legitimè praescriptam ex eo, quia cõsuetudo parem vim habet cum lege.*

40 Y hablando en terminos de estatuto hecho para mudar la forma de la elecciõ de los oficiales de la Vniversidad, que es nuestro caso lo advierte Celso Hugo *cons. 106. num. 9.* ibi: *Opponitur*

nitur etiam contra dictum privilegium quod per illud alteratur ius consuetudine adquisitu; quo casu dicit Ignos. in cap. accedentibus de privil. quod quando aliquid est collegio consuetudine adquisitum, si maior pars aliquid statuit in contrarium, vno solo contradicente, non valet quod per mayorem partem factum est.

41 Y aunque segun el text. *in l.* 3. *§.* Divus Adrianus *ff. de sepulchro violato*, y lo que enseñan Bart. Bald. y Ias. *in l. de quibus ff. de legib.* y el espectable D. Christoval Crespi de Valldaura Vicecanceller que fue de la Corona de Aragõ *obser.* 1. *num.* 161. pueda la ley derogar las costumbres, pero assi este texto, como los Autores referidos hablan en terminos de la ley hecha por el Principe, ó otro que no reconoce superior; y no en terminos de ley, ò estatuto introducido por persona inferior al Principe.

42 Y quando el Consejo general tuviera autoridad para poder hazer ordinaciones derogatorias de la costumbre, no pudiera aver hecho esta nueva ordinacion, por el perjuizio que se les sigue à los Insaculados, privandoles de poder obtener oficio que se tiene por tan honorifico en aquella Ciudad, pues ninguna Vniversidad, ni Colegio puede hazerlas en perjuyzio de ciertos particulares, sino es con causa muy justificada, text. *in cap. cum omnes* 6. *de const.* de cuya especie sacan esta conclusion los Autores: *Constitutio Collegi antiquam consuetudinem auferens, quæ redundat in damnum aliquorum, & commodum aliorum, cessante rationabili causa, non valet.* Y la exornan con muchos Barbos. *in collect. ad. d. cap. cum omnes num.* 1. y Fermos. *ad decret. in dic. cap. cum omnes n.* 1.

43 Con

43 Con que se convence, que el Consejo general no ha podido con esta ordinacion derogar la costumbre legitimamente prescrita, en que fūdan su derecho los Insaculados para ser eligidos en el oficio de buenos hombres del Quitamiento.

44 Y no sola la costumbre es la que les ha dado el drecho para conseguir estos oficios, porque tiene otro fundamento no menos eficaz, pues aviendose seguido, que en el año 1644. se moviò pleyto en la Real Audiencia de aquel Reyno, entre el Consejo general, y los del Quitamiento, sobre si la eleccion destas plaças tocava à estos, ò al Consejo, con Real sentencia publicada por Don Francisco Alreus Escrivano de Mandamiento en 31. de Mayo 1645. se declarò, que tocava la eleccion al Consejo, con obligacion de aver de elegir sujetos que tuviessen las mismas calidades que sus antecessores, con estas palabras.

45 *Et signanter circa facultatem per eos prætensam eligendi, & nominandi Probos homines Quitamenti prædicti, in casu mortis, & renuntiationis, non manere iustificatam, nec de iure procedere, repellendamque fore, & esse, vt cum præsenti repellimus, pertinereque dictam electionem, & nominationem ad Consilium generale præsentis Civitatis dummodo eligendi ab ipso sint eiusdem status, & qualitatis, cuius erant, & sunt prædecessores hucusque electi non obstantibus in contrarium deductis, & allegatis.*

46 Esta sentencia fue confirmada en juizio de suplicacion en el S.S.C. de Aragon, como cōsta por las copias de que se haze feè.

47 No puede dudarse, que esta sentencia haze

ley

ley que deve observar el Consejo general por averse dado en el Tribunal del Principe, segun lo dispuesto en el privilegio 2. §. *& attento* del Señor Rey Don Iuan el Segundo, que se halla en el cuerpo de los privilegios, fol. 204. ibi: *Et attento quod sententia Principis causa cognita promulgata vim legis obtinet, & pro lege servanda est generalitèr inter omnes*. Y lo mismo procede de drecho comun *l. 3. l. fin. C. de legib. cap. in caus. 19. de sentent. & reiudic.* el Noble Don Geronimo de Leon Regente que fue en el S. S. R. C. de Aragon *decis. 83. num. 15. & decis. 91. num. 12.* el Espectable Vicecanceller Crespi *observ. 1. num. 194.*

48 Contra esta sentencia opone el Consejo general, que no decide el caso à favor de los Insaculados, porque aquellas palabras: *eiusdem status, & qualitatis*, no se refieren à la calidad de Insaculados, sino à la de Cavalleros, y Ciudadanos, y à las demas que por drecho se requieren en los que han de ser elegidos para la administracion de los oficios publicos.

49 Pero se convence esta inteligencia de las palabras subsiguientes: *Cuius erant, & sunt praedecessores hucusque electi*, pues aviendo de tener las calidades de sus antecessores, y constando por la certificatoria que se ha presentado, que todos estos eran Insaculados, no puede dudarse que està comprehendida la calidad de Insaculados, porque las dicciones, *eiusdem*, y *cuius*, son de su naturaleza relativas, y por consiguiente comprehenden todas las calidades que tenian los antecessores en estos oficios, como de la diccion, *eiusdem*, lo dixo la Rota apud Seraphin. *decis. 689. num. 1.* Barbos. *dict. 103. num. 2.* y de la diccion, *cuius*, el text, *in l.*

l.§.*de Pupillo*,& ibi Bart.*ff. de constit. pecun.* & *in l.2.§.1.ff.de adoption.* Menoch.*cons.587.nu.5.* Barb.*dict.322.num.3.*

50 Y las palabras de qualquier disposicion, y sentencia se han de entender, *secundum interpretationem legalem*, Franch.*decis.527.num.12.* Cyriac.*contr.57.num.9.* & *10.* Rota, apud Rojas *decis.184.num.15*, Fab.Capic.Galeot.*contr.46.num.30.lib.2.* ibi: *Nec obstat quod sententia declaraverit; meliores deberi, quia verba sententiæ debent intelligi, pro ut ius intelligit.*

51 Mayormente, que el Consejo general no puede negar esta inteligencia à la referida sentencia, quando el mismo se la ha dado con la execucion, y observancia subseguida, pues luego que ganò el pleyto passò à hazer eleccion de las plaças del Quitamiento, que vacavan en las personas de Gaspar Iuan Zapata Iurado en Cabeça de Ciudadanos, Iosef Luis Gomez Iurado segundo, Bernardo Adell Iurado tercero, Iuan Reig Iurado quarto, Pedro Antonio Rodrigo Racional, Marcò Moliner, y Iosef Perez Roca Sindicos, y Insaculados para los oficios mayores; y lo ha observado sin ninguna diferencia hasta el año *1669.* en que se hizo esta ordinacion, como consta por la certificatoria de que se ha hecho fee, y no ay mejor interpretacion de las palabras de qualquier disposicion, ò sentencia, que la que le ha dado la observancia subseguida, *text.in l.si de interpretatione, ff.de legib.* Menoch.*cons.107.num.92.* Gratian.*discept.forens.cap.544.num.31.* Rota, coram Seraphin.*decis.507.num.2.* & *recen. decis.419. num.6.part.2.* & apud Othobon.*decis.136.num.15.* & apud Bich.*decis.610.num.43.* Aloys. Mans.

con-

consul.98.n.32.y en terminos de palabras de sentencia Capic. Latr.*consult.48.num.4.*

52 Lo que procede de tal suerte, que la interpretacion queda à la ley, ò sentencia la observancia es tan fuerte, que prevalece à qualquier inteligencia, aunque parezca mas conforme á drecho, Socin.Sen.*cons.145.nu.1.lib.1.* Cravet.*cons.201.nu.11.* Beltram.in addit.ad Ludov.*decis.184.nu.8.* Rota apud Bich.*decis.668.num.7.* el Espectable Vicecanceller Crespì *obser.15.num.16.*

53 Dale mas cuerpo à esta dotrina que la observancia interpretativa se reputa, y tiene por parte de la misma disposicion interpretada, como si con palabras expressas lo dixera, Tiber. Decian. *cons.32.num.14.lib.1.* Aleran. Mascard.*de gener. stat.interpret.conclu.2.nu.148.,160.& 161.* Fontan.*de pact.nupt.claus.1.num.40.& 41.* el Espectable Vicecanceller Crespì *obser.1.num.115.* ibi: *Secundo principalitèr notandum est hanc observãtiæ interpretationem eam vim habere, vt etiam si videatur contra verba fori, & aliquo modo corrigi in aliqua parte ea sequenda sit perinde, ac si in ipsis verbis fori fuisset scriptum id, quod est obsevantia declaratum: Hæc enim interpretatio, non diversa, sed eadem dicitur dispositio, & eandem vim habet.*

54 Y se califica mas este sentir, conque luego que el Consejo general ganò esta sentencia la puso en execucion, nombrando sujetos Insaculados para las plaças del Quitamiento, y la observancia que es proxima al acto es su mas segura interpretacion, Socin.Sen.*con.6.num.6.lib.1.* Rota apud Seraphin. *decis.1410.num.7.* & apud Butat. *decis.647.num.10.& decis.679.num.13.* & apud

Bich.

Bich. *decis. 396. num. 26.*

55 De lo que se infiere que no puede el Consejo general poner en question la declaracion de las palabras desta Real sentencia, quando el mismo lo ha declarado con la observancia subseguida por el discurso de mas de 25. años.

56 Sin que tampoco pueda aprovecharle al Consejo general el pretenderse que esta sentencia no probaria sin el processo, porque se responde, que esto podria tener lugar quando los Insaculados tratassen de querer oy executalla, pero hallandose ya puesta en execucion por tantos años por el mismo Consejo; y valiendose della los Insaculados tan solamente para justificacion, y titulo de la possession en que se hallan, de que de sus personas, y no de otras se haga la eleccion para las plaças del Quitamiento no necessitan de hazer ostension del pleyto, quia sententia postquam est executione demandata probat sine processu, text. *in l. 3. in fin. ff. de public. in rem action.* ibi: *Item si res ex causa iudicati tradita sit.* Cald. Pereyr. *de empt. & vendit. cap. 21. à num. 6.* Mart. *vot. 17. num. 1.* Gracian. *discept. forens. cap. 403. num. 3. & cap. 545. nu. 38 & 39.* Hermosill. in addit. ad Gregor. Lopez *glos. 1. l. 32. tit. 5. partit. 1. num. 296. & 297. fol. 155. pagin. 2. to. 2.* donde despues de aver puesto la regla en el num. 291. quod sententia non probat sine processu, en estos la limita, diziendo: *Limita tertio, quando sententia deducitur non per viam actionis ad petendam illius executionem, sed per viam exceptionis, nam tunc probat Rota Romana part. 2. nov. dec. 143. n. 7. sententia enim probat titulum quando executioni mandata est.*

57 Tampoco puede subsistir el alegarse, que por

por lo que se narra en esta sentencia se conoce, que no se avria tratado en el pleyto si el Consejo devia proveher estas plaças precisamente en los Insaculados, y no en otros, y que assi no estaria decedido este punto, porque se responde, que en aquel Reyno no puede tener lugar esto, pues segũ sus fueros puede el Iuez juzgar, *ex causa probata licèt non deducta in libello*, el Regente Leon *decis.198.num.4. & 5.*

58 Y lo mismo procede en los Tribunales del Principe, en los quales se juzga *secũdum propriam conscientiam*, atendiendo solamente à la verdad del hecho *iuxta notat. in cap. pastor. de re iudic.* Bart. post Cyn. *in l. vnic. C. vt quæ desunt advocatis.* Thomas Gramat. *decis.19.n.13.* Franc. Marc. *decis.13.num.7.tom.1.* Bertrand. *cons.137. per totum lib.1.* late Capisc. Latr. *consul.6. à num. 75. ad 85.*

59 Ni tiene mas eficacia el oponerse, que esta sentencia no haria cosa juzgada à favor de los Insaculados, por no concurrir los tres requisitos que para esto se piden por drecho, pues faltaria el averse dado entre las mismas partes, porque los Insaculados, nec verè, nec interpretativè, representarian á los 14. del Quitamiento, que fueron los que pleytearon entonces con el Consejo general.

60 Porque se responde, que los Insaculados no necessitan de valerse desta sentencia, como cosa juzgada, porque le basta allegarla por ley, como và dicho nu. 47. porque siendo quien la ha ganado, el Consejo general no puede oy impugnarla, pues aviendola puesto en execucion, y estãdo proveyendo en fuerça della las plaças del Quitamiẽ-

to, es visto averla acceptado cō las calidades que contiene, y por consiguiente con la obligacion de darlas à los Insaculados, tex. *in l. 1.* & ibi Glossa. *C. de postulan. & in l. 1. C. si sæpius restitutio in integrum postuletur, cap. quo ad consult. de re iudic.* Rota Recens. *part. 4. decis. 232. nu. 5.* & apud Carill, *decis. 198. num. 8.* ibi: *Maximè cum Bologuini non appellaverint à secunda sententia continente novum gravamen in ea parte qua mandatur fieri detractiones, quo fit, vt eam approbare cēseantur cum omnibus suis qualitatibus.*

61 Lo que se convence, con que la sentencia dada sub vnica verborum structura, es individua, y no puede aprovarse en lo favorable, y impugnarla en lo que no lo es, Bart. *in l. post legat. ff. de his quibus, vt indignis* Andreol. *controv. 192. nu. 20* Galeot. *controv. 7. num. 27. lib. 2.* ibi: *Hoc admisso, nec lato quidem vngue poterit Dominus Carolus recedere à sententia Regiæ Camaræ, & nec declarativa rate, dum liquidavit ius herbagij pro qua parte fructuum allodialium; si enim tenetur stare sententia non poterit in totum, nec in parte etiam minima recedere ab ea, dum vnicum est caput individuum.*

62 Y por razon de la individuidad que contiene esta sentencia aviendola aprovado, y puesta en execucion el Consejo general, es visto averle admitido, no solo en el drecho que le dá de proveer las plaças del Quitamiento, sino tambien cō la obligacion que les pone de hazerlo en las personas Insaculadas à los oficios mayores de la Ciudad, text. *in l. cum putarem. ff. famil. ersicund.* Alberic. *in l. 1. C. de summ. trinit.* Reminald. Iun. *cons. 500. num. 31.* Zephal. *cons. 374. num. 14.* Andreol.

dreol. *d.contr.*192.*nu.*22. *&* 23.

63 A lo que se añade, que en las cosas individuas, como la sentencia no puede aver separaciō de ninguna parte del todo, y assi, ò se ha de acceptar en todo, ò reprovar en todo, Bald. *in l. si plures num.*12. *C. de condit. incer.* Pedroch. *in cons. vnic. de divid & individ. num.*187. Cyriac. *contr.* 90. *num.*22. Rota Recens. *part.* 1. *decis.* 428. *nu.* 6. & apud Bich. *decis.* 617. *num.* 4.

64 Mayormente, que quando los Insaculados tengan necessidad de valerse de la excepcion de cosa juzgada, en fuerça desta sentencia pueden muy bien, y les aprovecha, aunque no se aya dado con su injuncion, pues aviendose promulgado en materia de eleccion de oficios publicos, y por cōsiguiente, super actione populari facit ius quoad omnes de populo, y todos pueden valerse della, text. *in l.* 1. *ff. de popular. action.* Gloss. & D. D. *in l.* 2. *C. quibus res iudicata non nocet,* Cancer. *variar. lib.* 3. *cap.* 17. *num.* 190. Fontan. *de pact. nupt. claus.* 4. *glos.* 17. *num.* 88. el Regente Leon *decis.* 78. *num.* 4. *&* 5. August. Beroy. *cons.* 137. *num.* 15. *tom.* 3. ibi: *In popularibus actionibus sententia lata inter aliquos nocet omnibus, qui etiam in iudicio vocati non fuerunt.*

65 Y assi con mas razon estas sentencias dadas, *in actionibus popularibus*, han de aprovechar *non citatis*, y parar perjuizio à los que hizieron parte en el pleyto, Angel. *in Authent. vt liceat matri, & avia* §. *ad hoc in fin.* F. b. de Anna *cons.* 80. *num.* 16. Rota Recens. *decis.* 535. *num.* 6. *part.* 4. Sesse *decis.* 4. *num.* 28.

66 Y tambien porque aviendose dado esta sentencia en materia de eleccion de oficios, y so-

bre la forma que se ha de tener en su elecciõ, tambien aprovecha à todos los Insaculados, tamquã lata in causa statu per text. *in l. ingenuum, ff. de stat. homin.* Bart. & Doctores *in l. 1. §. fin. & l. 2. & 3. ff. de liber. agnoscend.* Tiraquel. *de nobilitat. cap. 37. num. 2. & 3.* vbi cum Cin. Bald. & alijs, el Regente Leon, *decis. 93. num. 4.* vbi dicit: *Dispositionem text. in dict. l. ingenuum procedere in omni casu, vbi est quæstio de statu, vel de iure cohærente personæ.*

67 Y assi no puede negarseles à los Insaculados el drecho de cosa juzgada que les compete en fuerça desta sentencia, ni puede dudarse, que la cosa juzgada en el Tribunal del Principe tiene fuerça de ley, per tex. *in l. 1. §. hoc autem Senatus Consultus, ff. ad Sylan. in l. nam Imperator ff. de legib. l. an in totum C. de ædific. privat. l. filius, ff. ad l. Cornel. de fals.* plene Cypion. Rovit. *consil. 78. num. 3. lib. 1.*

68 Ni puede oponerseles à los Insaculados la nota de ambiciosos, por aver salido à la defensa del drecho que les compete para la eleccion destos oficios, porque el conservar el drecho de poder conseguirles, no es pretenderles, sino querer desvanecer la nota que puede seguirseles, de hallarse inhabilitados para poder obtenerles, iuxta text. *in l. 1. §. permittuntur, ff. de aqua quotidiana, & æstiva. cap. bonæ de postul. Prælat.* Matth. *de afflict. ad constit. Neapolit. lib. 1. rub. 97. in principio num. 22.* D. Ioan. Solorz. *in polit. Indian. to. 2. lib. 1. cap. 17. num. 20.* ibi: *Quia licèt accensus sit gratia, tamen si scire causa denegatur gratia fit iniuria.*

69 Ademas, que quando los pueſtos, y oficios ſe apetecen, no con animo ambicioſo, ſino con deſeo de mayor honra, no es defeto el pretenderles, lo que ſe califica con el exemplo de Iudas Macabeo *lib. 1. Machabæorum*, quando dixo: *Abſit iſtam rem facere, vt fugiamus ab eis, etſi appropriavit tēpus noſtrum, moriamur in virtute propter fratres noſtros, & non inferamus crimen gloriæ noſtræ.* Caſan. *in Cathol. glor. mundi, in præfat.* el Padre Marquès en ſu governador Chriſtiano, *lib. 2. cap. vlt. col. 22.* late Gratian, *diſcept. forenſ. cap. 284. à num. 29. & præcipuè num. 35.* ibi: *Cum honores itaque proſequi poſſumus dummodo ambitionem declinemus.*

70 Eſtas ſon las razones que los Iurados, y Inſaculados proponen à V. Mageſtad, para que por ellas mande abrogar la ordinacion del Conſejo general, en que recibiràn la merced que deven prometerſe de la ſuma juſtificacion, y grandeza de V. Mageſtad.